

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620081150653

UDC _____

厦门大学

_____ 硕 士 学 位 论 文 _____

公务员招录行政诉讼研究
——以胜诉原告权利保障为视角

Research on Administrative Action of Enrolling Civil Servants

——from the Angle of Ensuring the Prevailing Party's Rights

饶启慧

指导教师姓名: 朱 福 惠 教授

专 业 名 称: 宪法学与行政法学

论文提交日期: 2011 年 4 月

论文答辩时间: 2011 年

学位授予日期: 2011 年

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

200 年 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

公务员招录行政诉讼起因于公务员录用以考试录用的纠纷。随着我国公务招录已普遍采用考试方式进行，报考人员和行政机关围绕公务员报考资格和录用资格产生的纠纷将逐渐增多，且也更为复杂。诸多学者与司法执业者认为目前的公务员招录行政诉讼存在受案范围窄、法院审查依据不合理等问题。实际上，遑论前述问题，即使在已经判决的寥寥几例原告胜诉案件中，法院的判决也难以使当事人权利得到有效救济。基于此，本文致力于解决我国公务员招录行政诉讼中的胜诉原告权利保障问题。

本文除引言和结论外，共分为三个部分：

第一部分综述公务员招录行政诉讼的现状，分析公务员招录行政诉讼存在的胜诉原告权利无法得到完善保障的问题及其表现。

第二部分对我国公务员招录行政诉讼中原告获得胜诉的案例进行实证分析，试图阐释胜诉原告权利不能实现的原因。

第三部分以行政行为在行政诉讼阶段的效力为切入点，阐明行政诉讼期间停止公务员招录程序的必要性，并在比较分析公务员招录行政诉讼可能涉及的撤销判决、确认判决、变更判决等三种判决的适用条件和效力的基础上，提出适合公务员招录行政诉讼的判决形式，以及对无法就任的胜诉原告给予国家赔偿的建议。

关键词：公务员招录行政诉讼；胜诉原告；权利实现

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Administrative actions of enrolling civil servants resulted from the dispute of civil servants employed examinations. Since China's officials have universally used of the exam as enrolling manner, the disputes between candidates and administrative organs around the civil servants gradually increase, and also become more complicated. Many scholars and lawyers think in the administrative actions of enrolling civil servants, scope of accepting cases of administrative litigation is narrow, and the court review is unreasonable. In fact, let alone the foregoing problem, even in a very few cases that the plaintiff has won, the plaintiff's rights are not effectively relieved. Based on this, the paper is dedicated to guarantee the plaintiffs' rights civil after the plaintiff has won the lawsuit in the administrative actions of enrolling civil servants. Except preface and conclusions, this article is divided into three parts outside:

In chapter one, the author reviewed the enrolling of civil servants, analyzed the present situation on administrative litigation of enrolling administrative litigation civil lawsuit, and then leads to problems of the failure of realizing the plaintiffs' rights ,and describes the importance of the problem.

Chapter two of this article collected the verdict documents of administrative litigation whose civil judgment is for the plaintiff, and found out why the plaintiff cannot obtain the right.

We analyzed the administrative forces in the administrative actions, and the administrative actions of enrolling schedule should suspend for the candidates' rights. Comparing the application conditions and effect of repeal rescission, maintain judgment and change decisions, we can choose suitable verdicts for administrative enrolling. Author also proposes that the plaintiffs can institute the compensation lawsuit for state compensation.

Keywords: Administrative Litigation of Enrolling Civil Servants; Prevailing Party ; Realization of Rights

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 公务员招录行政诉讼的现状.....	3
第一节 难以保障的报考人员起诉权利.....	3
一、起诉权利保障的困难.....	3
二、权利保障的可能途径.....	6
第二节 胜诉原告的权利保障.....	9
一、从张先著等案看胜诉原告权利的实现.....	9
二、胜诉原告权利实现的重要性.....	11
第二章 胜诉原告难以实现权利的原因.....	13
第一节 行政诉讼法受案范围的阻碍.....	13
一、行政诉讼法受案范围对公务员招录诉讼的排斥.....	13
二、行政诉讼受案范围未明确对胜诉原告权利的补救.....	14
第二节 起诉不停止原行政决定.....	14
一、具体行政行为效力内容.....	14
二、行政行为效力的延伸.....	15
第三节 法院判决对胜诉原告权利的态度.....	17
一、法院判决确认行政决定违法.....	17
二、原告权利未被判决明确肯定.....	18
第三章 胜诉原告权利实现的途径.....	20
第一节 将不予录取决定纳入受案范围.....	20
一、将不予录取决定纳入受案范围的依据.....	20
二、将不予录取决定纳入受案范围的意义.....	21
第二节 行政诉讼对行政行为效力的阻却.....	21

一、行政诉讼对行政行为效力阻却的理论基础.....	22
二、审理期间应中止招录程序.....	22
三、中止招录程序的起点和期限.....	24
第三节 完善判决方式	26
一、撤销判决、维持判决和变更判决的适用条件和效力.....	26
二、以撤销判决和确认判决救济胜诉原告权利.....	29
第四节 将不予录取决定纳入国家赔偿范围	32
一、将不予录取决定纳入国家赔偿的依据.....	32
二、赔偿标准.....	33
三、提起国家赔偿的方式.....	33
结语.....	35
参考文献	36

CONTENTS

PREFACE.....	1
Chapter 1 Current situation on administrative actions of enrolling public servants.....	3
SUBCHAPTER 1 THE CANDIDATES' RIGHTS OF ACTION ARE DIFFICULT TO SAFEGUARD.....	3
Section 1 The manifestation of the difficulties to ensure the charges	3
Section 2 The dispute of enrolling public servants should be brought into administrative actions	6
SUBCHAPTER 2 THE PREVAILING PARTY'S RIGHTS ARE NOT REALIZABLE	9
Section 1 "Case zhangxianzhu" reflects the situation of realizing the prevailing party' rights	9
Section 2 The importance of realizing the rights of prevailing party	11
Chapter 2 The causes of the failure to realize the prevailing party' s rights.....	13
SUBCHAPTER 1 THE REJECTION OF THE SCOPE OF ACCEPTING CASES	13
Section 1 The scope of accepting cases rejects the administrative actions of enrolling public servants	13
Section 2 The scope of accepting cases dose not prescribe the plaintiff's rights	14
SUBCHAPTER 2 THE PROSECUTE CANNOT CEASE THE ADMINISTRATIVE DECISION .	14
Section 1 The contents of specific administrative acts' force.....	14
Section 2 The stretch of specific administrative acts' force	15
SUBCHAPTER 3 THE COURT DECISIONS' ATTITUDE ON THE PLAINTIFF'S RIGHTS	17
Section 1 The judgment verifies the administrative decision illegal	17
Section 2 The plaintiff's rights are not confirmed by the judgment	18

Chapter 3 The solutions of realizing the prevailing party' rights20

SUBCHAPTER 1 TO BRING THE ADMINISTRATIVE DECISION INTO THE SCOPE OF

ACCEPTING CASES20

Section 1 Basis of bringing the administrative decision into the scope of accepting cases20

Section 2 The significance of bringing the administrative decision into the scope of accepting cases21

SUBCHAPTER 2 ADMINISTRATIVE ACTIONS HINDER THE SPECIFIC ADMINISTRATIVE

ACTS' FORCE21

Section 1 Theoretical basis for administrative actions to hinder the specific administrative acts' force22

Section 2 Enrolling procedure should suspend duration of hearings.....22

Section 3 The sanding point and the due time of discontinuance.....24

SUBCHAPTER 3 THE PERFECTION OF COURT DECISION.....26

Section 1 The applicable condition and potency of repeal rescission, Maintain judgment and Change decision26

Section 2 Repeal rescission and Maintain judgment can realize the prevailing party's rights29

SUBCHAPTER 4 TO BRING THE ADMINISTRATIVE DECISION INTO THE EXTENT OF

STATE COMPENSATION32

Section 1 Theoretical basis of bringing the administrative decision into the extent of State Compensation32

Section 2 The compensation standard.....33

Section 3 The patterns of instituting the state compensation.....33

CONCLUSION35

BIBLIOGRAPHY36

引 言

公务员招录纠纷是指在公务员招录过程中的招考、报名、考试、体检、考察、录用等环节上，报考人员与招录机关或招录机关主管部门发生的纠纷。与私法领域相对完善的劳动争议纠纷解决机制相比，公法领域中的公务员招录纠纷尚无规定明确的法律解决制度。目前公务员招录纠纷的解决方式主要有协调、行政复议和行政诉讼。协调主要指报考人员与招录机关、与同级公务员主管机关或作为录用主管部门的上级公务员主管机关就争议进行沟通处理，也包括招录机关与同级或上级公务员主管机关的沟通处理。这也是通常情况下最先被采用的方式。若协调不成，则报考人员诉诸于行政复议或行政诉讼；若当事人选择行政复议，而在行政复议后争议仍存在，当事人提起行政诉讼。行政诉讼是公务员招录纠纷解决的最后一个途径，也是当事人救济自身权利的最后方法。如果行政诉讼不能在法院认定行政机关行为违法的情况下救济当事人权利，从理论上说当事人保护自身合法权利的途径即已用尽。

行政诉讼的目的在于保障行政相对人的实体权利。在公务员招录行政诉讼中，其目的为保障原告被录用为公务员的权利。但我国已有的公务员招录诉讼中，胜诉原告的权利却未能实现。而现有的对公务员招录行政诉讼的研究基本围绕受案范围、审判依据等问题展开，但是并未对目前胜诉原告权利较难实现的问题进行分析和研究。这种研究虽然可以保障个案的公正审理，对类似案件的审理有一定的积极作用，亦提高公务员招录行政案件的审理水平和完善公务员招录的判断标准。但是，如果忽略了后续的权利实现问题，原告获得的胜诉判决也只给当事人带来空欢喜，不能对其受损的权利给与实质补偿。这不但与“有权利必有救济”的法律原则不相符合，也因原告没有起诉动力，使公务员招录行政诉讼的效果大打折扣，也不利于该类诉讼案件审判水平的提高。在能搜集到的案例中，仅安徽张先著案件、湖南孔庆军案件和临海郑成案件的判决为原告胜诉，但是，郑成案件没有执行。但是在张先著和孔庆军案件中，原告胜诉后权利能否实

现则成为了一个大问题。

原告胜诉后权利的实现属于行政诉权的一部分。行政诉权是指行政相对人和利害关系人认为自身的合法权益受到特定行政机关的特定行政行为侵害时，有请求人民法院审查行政行为合法性并做出相应裁判，以此来保护其合法权益的权利。^①行政诉讼中原告享有的诉权包含三部分内容：一是起诉的权利，要求法院受理该案件；二是要求法院公正审理该案件的权利和请求权，属于程序性权利；三是胜诉以后权利获得实现的权利。第一项诉权已经得到了实现，而第二项诉权的实现需要，是一个循序渐进的过程。第三项诉权则是关切原告起诉的动力，最大程度地关系着原告起诉的目的能否实现。在张先著和孔庆军案件中，法院都以“确认行政行为违法”为最终判决结果。原告胜诉判决固然可以认为是公务员招录诉讼中的进步，有利于规范今后的公务员招录。但我们要看到这样的判决仍未对当事人已受侵害的权利做出任何实质性的补救措施。这样的官司只是原告赢得的一场空欢喜，等于是原告耗费人力物力赢了一张“空头支票”，事实上胜诉原告仍未从判决中获得实质性补偿。

^① 杨玉玉. 行政诉权保障机制研究(硕士学位论文) [D]. 保定: 河北大学, 2010:3.

第一章 公务员招录行政诉讼的现状

公务员招录行政诉讼现状从总体上看,呈现出起诉多、受理少的特点。报考人员提起诉讼的原因之多,几乎囊括了所有的报考条件,由此可见报考人员要求通过行政诉讼保护权利的迫切性,更显示出行政诉讼对保障报考人员权利的重要性。但相比之下,法院受理的案件少,真正审理的案件更少,报考人员的起诉权利未能得到有效保障。

第一节 难以保障的报考人员起诉权利

一、起诉权利保障的困难

我国法院受理的公务员诉讼案件中,起诉的原因非常多,公务员招录的各个环节都可能发生争议,但主要集中于报考人员对于不能报考或是对于报考后成绩符合录取条件,却因为其他缘由而被取消录用资格而提起诉讼。总结报考人员提起诉讼的争议有:报名资格条件争议、报名收费争议、考试争议、体检争议、拟录人选争议、录用决定争议、取消录用资格争议^①

1. 报名资格条件争议。这是最容易发生纠纷的环节,纠纷往往起因于报考人认为公务员报考的条件设置不合理,与该职位所需的工作能力不相符合。其中,有因年龄限定而起诉的,^②有因学历限制而起诉的;^③有因公务员考试要求报考者具有相应的英语能力证明而起诉;有因身高歧视而起诉^④

2. 公务员考试争议。贵州某考生因参加公务员考试时被监考人员以身

^① 刘家海. 公务员录用制度若干问题的法律解析[EB/OL].

<http://falvguangcai.fyfc.cn/art/108307.htm>, 2011-4-5.

^② 杨世建因年龄超过公务员限定不能报考,向北京市法院状告国家人事部拒绝受理他报名参加考试的具体行政行为违法;有因学历是自考生不能报考而起诉。

^③ 某考生于几年前获得由武汉大学主考的法律本科自学考试文凭。2008年报考某省直机关公务员科员职位,但网上报名系统显示因自学考试学历不符合职位要求而没有通过审核。该职位要求全日制本科及以上学历。

^④ 2002年深圳市国税局发布了从本系统内招考50名国家公务员的通知。已经作为合同工在深圳市国税系统工作了约7年的陈林参加考试后,根据公布的成绩,陈林发现自己成绩正好排在第50名,与另一名曾姓考生并列。2002年11月体检以后,陈林得知经医院体检自己的身高为1.477米,2002年12月27日,市人事局公布新录用的公务人员名单,上面没有陈林的名字。陈林被告知“落选”是因为其身高不够1.50米。状为了争取自己的权益,陈林告当地人事局、国税局侵犯就业权。深圳矮个女子考公务员受限制 状告政府机关侵权[EB/OL].<http://www.china.com.cn/chinese/funv/494599.htm>, 2011-04-04.

份证过期为由清退出，该考生对此提起了公务员诉讼。^①

3. 体检争议。张先著因复试时体检查出 HbsAg、HbeAB、HBcAb 均为阳性，主检医生依据《安徽省国家公务员录用体检实施细则(试行)》确定其体检不合格，被芜湖市人事局拒之门外。

4. 对录用决定不服而起诉。陕西省西安市城中村(棚户区)改造办公室这一职位的公务员考试中，第二名张洋以第一名张竞专业不符合报考条件为由，向法院起诉要求招考单位撤销张竞的录用决定改为录用自己。另一起是关于李先生在报考福建省某公务员职位的考试中名列榜首，但福建省公务员局公务员管理处认为其不符合报考条件，最终未予录用。

5. 因招录机关在政审环节做出取消录用决定而起诉。行政机关在政审中取消录用的依据包括：因考生先孕后婚而被录用单位取消录用决定；^②考生以前“一夜情”被处分而不予录用；^③因考生大学受处分而不予录用^④；有因打架记录而不予录用为警察；^⑤还有因亲戚坐牢而落榜。

6. 拟录人选争议，即在行政机关发布拟录用人员名单过程中发生的争议。临沂市青年黄廷伟(原名黄廷波)报名应考临沂市公安局职位，在通过初审确认、笔试和面试、体能测试、体检合格后进入政审，在山东省公安厅的政审中被认定不合格而未进入公务员公示名单。黄廷伟经多次与临沂市人事局、公安局交涉后，向临沂市中级法院提出行政诉讼。^⑥

7. 公务员考试收费而发生争议。2006 年，武汉考生因湖北省人事厅收取比北京等地多出 90 元的国家公务员考试报名费而起诉。

从上述已公开的案件中可以看出，报考人员对公务员招录过程中的程序问题，比如公务员考试收费标准，考试中作弊等问题的处理较少提出争

^① 参见《贵州首例公务员招考官司判决》。该案我们只从互联网上搜索到一审判决情况，二审情况不得而知。从一审看，确认以身份证过期为由清退出考场合法，值得商榷。转引自刘家海：试论公务员录用纠纷的处理[EB/OL].

<http://www.chinalawedu.com/news/16900/178/2006/9/zh136123581411960023869-0.htm>, 2011-04-04.

^② 2004 年某女大学毕业生因怀孕而被商务部取消录用决定；2010 年江苏某报考人员因先生孩子后补办结婚证而在政审环节中被取消录用。

^③ 刘非因政审中发现有一夜情而被取消录用，将渝中区人事局告上法庭。

^④ 毕业于西华师范大学的小潘，参加浙江省温岭市公务员考试获得笔试第一的好成绩，但最后用人单位因小潘在读书期间曾作弊受处分且时效未过，决定不予录取。

^⑤ 小郑以第一名的成绩入围三门县公安局人民警察职位的考察、政审，但最终因为少年时打架被报考单位认为“不宜录用为人民警察”，因而被拒绝录用。

^⑥ 申欣旺：36 岁凭啥就不能报考公务员[EB/OL].

<http://news.sina.com.cn/c/2005-12-11/10188550469.shtml>, 2011-03-04.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库